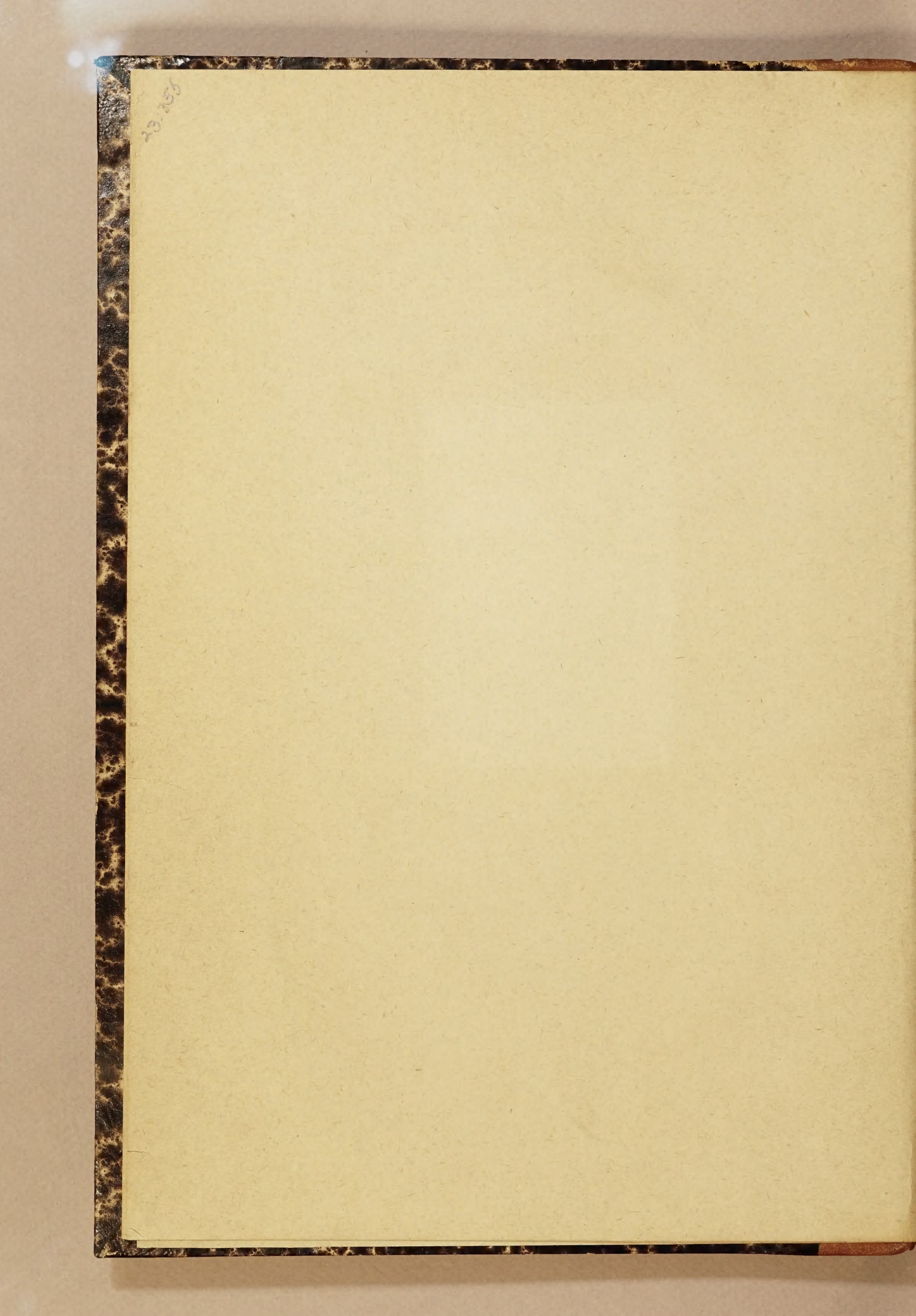
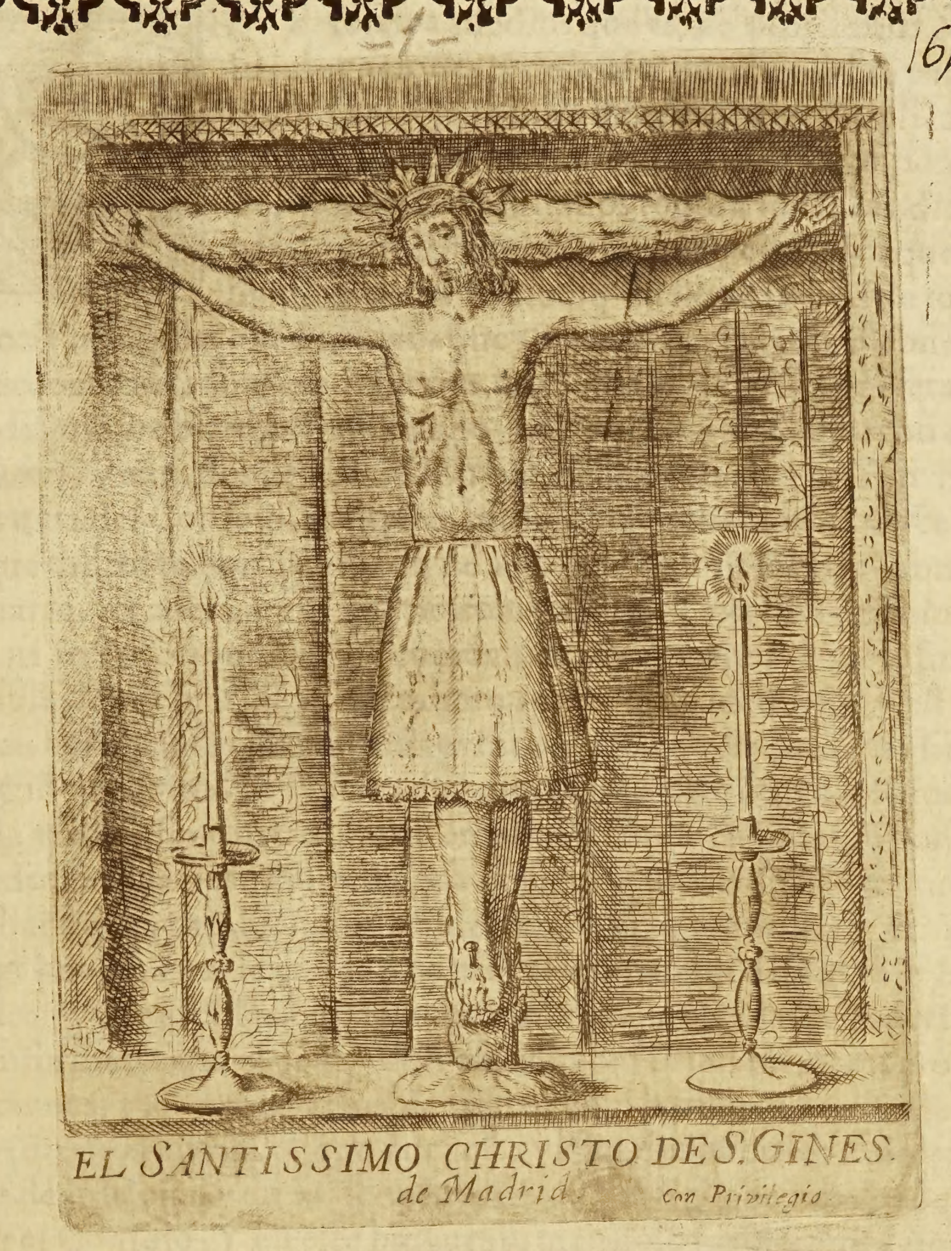



EX LIBRIS.
LUIS MONTT
CLOTILDE L. J. MONTT


GAUDEO



164



POR
DON DIEGO RODILLO DE ARCE

Cavallero de la Orden de Santiago, Don Pedro de Estrada, y Antonio Farfan de los Godos, Iuezes Oficiales reales que fueron de las Reales caxas de la Ciudad de Cartagena.

CON
EL SEñOR FISCAL DEL REAL CONSEJO DE LAS INDIAS.

SOBRE

Que se admita la suplicacion que tienen interpuesta de la sentencia del Consejo, por la qual fueron condenados en 38ỿ128. Ps. y en priuacion de sus oficios.

SIETE son los medios que tiene propuestos en sus alegaciones el defensor de esta causa, para que el Consejo se sirva de admitir esta suplicacion, y mandar que el señor Fiscal la responda, y canteste, ajustados todos à los autos, disposiciones de derecho, leyes de estos, y aquellos Reynos, Practica, y estilo vniversal de todos los Tribunales. El Primero, que reconocidas las comissiones de los dos Visitadores, no fueron para juizio de visita secreta, sino de juizio abierto. El segundo, que por las nulidades con q̃ actuaron, y excessos de comission, no capaces de purgarse en la sentencia del Consejo, es suplicable su determinacion. El tercero, que tambien lo es, por razon de agravios que se les hizieron. El quarto, por auer cargos que no comprehendieron las comissiones, ni instrucciones, y que como mixta la decision, hazen suplicables los demas. El quinto, porque se viò, y determinò esta causa, hallandose estos ministros indefensos en el Consejo, sin Abogado, Agente, ni Procurador, que presentasse instrumentos, que la assistiesse, y patrocinasse, representando la indefension, excessos, y agravios. El sexto, que por los meritos, y servicios que han hecho, es tambien suplicable semejante determinacion. Y el septimo, que por la calidad de privacion, no era disputable la suplica; y por escusar à los señores Iuezes la molestia de repetidos informes, para el de la vista reservamos las seis primeras proposiciones, y la exclamacion de tanto como han lastado, y padecido (desde el año de 58 que dura esta visita) los oficiales reales, y quan de justicia, y en los terminos de mayor rigor de ella, les debe oir el Consejo; Y en este breve resumen, solo fundaremos, que por la circunstancia gravosa de la privacion, es suplicable la sentencia.

2 El remedio de la suplicacion, es tan preciso à los hombres, como el sol à los mortales, ponderacion fue de San Bernardo. (1) Ilustrada por Gabriel Verart (2) en juizios de visita; y si en lo regular se cõtempla este medio por tan indispensable; que serà en vn caso donde estos ministros tan condecorados de obligaciones, tan apadrinados de seruicios, tan califica-

1. *In lib.* 1. *de Considerat.* ad Eugenium.

2. *De visitat. cap.* 27. in princip.

dos

dos sus procedimientos, que en medio de vna indefension notoria, de vnos manifiestos agrauios, y de tan conocidos excessos de jurisdicion, no les han formado los visitadores, cargo de tratos, ni contractos, ni de malas pagas, ni de auer vsurpado el Real patrimonio, ni conuertidole en vsos proprios, sino que vieron las quentas, y les fue forçoso aprouarlas, se hallan sin credito en estos; y aquellos Reynos donde se les fiò la principal joya del Real auer, hallanse consumidos sus patrimonios, y con dezir que vn visitador, solo por razon de costas les sacò treinta mil pesos, se podrà inferir la consequencia en 15. años de visita, como podràn estar estos ministros? Y la breuedad nos llama a la question, y a excusar justos clamores.

3 Aunque en diferentes leyes del Reyno, del estilo de partida, y recopilacion, (3) se haze memoria de las visitas de los Iuezes, no se halla en ellas dispuesto, ni formado el juizio irregular, con que se procede por los visitadores, y solo se vè la practica, estilo, y orden, que a semejança de las visitas del Reyno de Aragon (que se llama la Enqueste) introduxo en el de Castilla, el señor Rey Don Fernando el Catolico, como lo refieren los historiadores, donde lo notaron los DD. del Reyno. (4)

4 Procedese en este juizio, sin dar copia, ni traslado de las deposiciones de los testigos, ni de los nōbres, (5) que es mas estrecho modo, q̄ el q̄ se obserua en la causa de crimen læsæ Maiestatis, en que se publican el processo, y las deposiciones de los testigos, y se dà traslado al reo, para que plenamente pueda de-

3.
Leg. 135. *stili, leg. 6. tit. 4. lib. 6. & leg. 6. tit. 17. p. 3. leg. 1. & toto titul. 8. lib. 3.* Recop. *leg. 41. tit. 4. lib. 4. & de execut. leg. 54. tit. 4. lib. 2.* Recop.

4.
Vt constat in foro 1. & 2. tit. de la inquisicion, & in foro 1. tit. de offic. delegat. tratan del Geronimo de Zurita *en su historia lib. 10. cap. 32. & lib. 17. cap. 30.* y en Cataluña se llama hazer via los Iuezes, y allì està introducido este juizio por constituciones generales, *refert idem* Zurita *lib. 7. cap. 65.* Ludou. Bubia *in 4. p. Histor. Pontific. in vita Clement. 8. cap. 15. de quo* Ioseph de Sesè *in resp. sindic. n.* 35. Gabr. Verart. *de visitat. cap. 3. n.* 15. Ieronim. Blanc. *in cōmentar.* Reg. *Aragon. cap. de Magistratib. iustic. Aragon. potest. pag.* 344. & 346.

5.
Solorç. *d. n.* 11. ibi: *Quod sane visitationis iudicium grauius, & strictius censetur, quám syndicatus: quoniā propter potentiam visitandorum, & quia adhuc in suis officijs perdurāt, & de querelantibus, & deponentibus cōtra eos vindictam sumere possunt, omnino clausum, & secretum est, & ex sola summaria informatione non dilicitis testibus, nec testificatis conficitur, & absque sententia Visitatoris ad Supremum Consilium terminandum remittitur, vbi sola sententia vna absque appellationis, vel suplicationis remedio terminatur.* Sic ferè ijsdem vocibus refert Larr. *dict. decis.* 93. *n.* 19. & notarunt Mastrill. *de mag. lib. 6. cap. 2. n.* 25. Berat. *de visitat. c. 3. in tot. vbi de iurisdictio. Visitatoris.*

defenderse,(6) y aun mas estrecho, q̃ en las causas de Fè, pues en ellas, aunque al reo se le ocultan los nõbres, se le leen, y publican enteramente las testificaciones, para que mejor pueda entender lo que se le opone, y mas aduertidamente prevenga sus defensas,(7) y aqui en los juizios de visita, solo se les dà el cargo, que al parecer del Visitador resulta probado: y por mejor dezir, solo se les deuia sacar el que lo estuviesse plenamente. (8)

5 Contiene tambien mas rigor, que el juzio de residencia, pues en este se dàn los nombres de los testigos, citando los folios de la sumaria, donde estàn sus deposiciones: y si el residenciado pide copia a la letra de lo que deponen, para ver si con ella se ajusta el cargo, se le deue dar; y assi se practica.(9)

6 Siendo, pues la forma de proceder en el juizio de visita tan irregular, y exorbitante, y al parecer casi opuesta a las reglas, y disposicion de derecho, que dispone, y manda, que plenamente se le dè al reo copia del cargo, y acusacion, para que en nada pueda faltar su de-

A fen-

6.

Bart. *in extravagan. ad reprimendũ, quõm. in crimine læsæ Maiestat. in vers. Sine figura iudicij, vers. Circa dicta testium*, Afflict. *in cap.* 1. *§. & bona committentium, n.* 9. *in tit. quæ sint* Regalia Gigas *de crimine læsæ Maiestat. in tit. qualitat. procedat. quæst.* 19. Tiber. Decian. *tract. crim. libr.* 7. *cap.* 42. *n.* 11. quod habet fundamentum *in Clementin. Pastoralis, de re. iudicat.* Y los DD. qui de hoc crimine agunt, suponen, que se ha de sustanciar legitimamente el processo, sicut in alijs criminibꝰ, solo exceptuan el de heregia. *Farinac. quæst.* 118. *á num.* 1. & refert *ad quæst.* 39. *num.* 45. Acebed. *in l.* 2. *tit.* 18. *lib.* 8. *Recopilation. n.* 4. Guacin. *defens.* 24. *cap.* 3. *num.* 8.

7.

Notat *Larr. dict. decis.* 93. *num.* 21. ibi: *Ideó Ferdinandus Catholicus hãc irregularem iudicij formam, vel potius inquisitionem contra Magistratus facere consueuit, & quamuis pro causis religionis, & fidei, quæ omnibus fauorabiliores, & maioribus priuilegijs condonandæ argument. l. sunt personæ ff. de religios. & sump. funer. Menoch. lib.* 6. *præsumt.* 84. *num.* 1. *Gratian. disceptat.* 977. *num.* 2. *Institut. Tribunal Sanctæ Inquisitionis, á quo etsi processus acta non publicantur tamen sine nomine copia eius, quod testimonio dixerunt, reo datur, vt contrá possit probare, & defendere, tamen in visitatione, iudicium acerbius agitur. & durius cum eis, quia neque dicta etiam absque testium nomine publicantur, sed solún culpæ contra ipsos probatæ, & capitula referuntur, & notificantur, id quippé solún, ne videantur inauditi condemnari.*

8.

l. 11. *tit.* 7. *lib.* 3. *Recopilat.* ibi: *En defecto de prueba cumplida,* Auend. *in respons. sindic.* 1. *part. num.* 4. Bouad. *lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 124. Berart. *de visitation. cap.* 5. *num.* 97. Larr. *decis.* 98. *num.* 41. facit *Mastrill. de magistrat. lib.* 6. *c.* 2. *num.* 15.

9.

l. 9. *tit.* 17. *p.* 3. *l.* 11. *d. tit.* 17. *c. qualiter, & quando el* 2. *§. debet esse, de acus.* Greg. Lop. *d. l.* 11. Auiles *in c. Prat. glos.* 1. *n.* 9. Aceb. *l.* 13. *tit.* 7. *n.* 1. 2. *&* 3. *lib.* 3. *Recop.* Paz *in prax. to.* 1. *p.* 8. *cap. vnic. num.* 30. Bouad. *lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 122. Solorç. *tom.* 2. *lib.* 4. *cap.* 8. *num.* 11. Larr. *decis.* 98. *num.* 19.

fensa; (10) y por esto mismo deuiẽdose tener por odioso este juizio, se ha de estrechar, y limitarse solo a lo comprehensiuo de el rigor, (11) que mira a que la pesquisa sea tan secreta, y la aueriguacion tan oculta, que sin rezelo de publicarse sus nombres, pueden los testigos deponer la verdad de los procedimiẽtos del Ministro visitado, pero no a quebrantar las demàs reglas de los juizios.

7 Con esta inteligencia, y suposicion, entran sin contradicion los que suplicã desta sentencia mayormente, auiendo priuacion perpetua de oficio, y condenacion pecuniaria tan grande, como la de treinta y ocho mil pesos.

8 Todos los Doctores suponen, que la misma calidad, y naturaleza tiene la suplicacion, que la apelacion, (12) porque esta se dà por remedio, y *recurso*, al que se halla grauado con la sentencia, para que debuelto el pleyto al superior, mediante ella, pueda dezir su queja, y expressar su agrauio, y conseguir, siendo justo lo que propone, reuocacion del primer juizio, cõ la suplicacion se consigue lo mismo; pues aunque se interpone ante el Ma-

10.
Comprehende todo este discurso en terminos de visita. *Mastrill. de magistat. lib. 6. cap. 2. num. 24.* ibi: *Modus autem procedendi in visitatione generali arbitrio ipsorum visitatorum remissus est, & propterea in duabus vltimus visitationibus cõsueuit procedi secreto modo notificando tantũ visitatis querelas ex eadem visitatione contra eos resultates absque testium dictis, & nominibus, quæ practica (meo iudicio) rigorosissima est, quandoquidem testes ex hac spe faciliús ad deponendum inducuntur, maxime in* Regno, *vbi falsitates facilius abundãt & defensiones diminuũtur, cũ nesciãt quod & á quibus sit dictũ neque ad omnia respondere possint, iuxta text. in cap. qualiter, & quando, l. 2. §. dent. de accusat. vbi Felin. in 2. notab. Castren. in l. is apud quem num. 5. C. de eden. vbi. post Bald. ait: Quod iudex debet, tradi facere inquisito copiam inquisitionis, & omnium actorum contra eum, quod sequitur ibi Iason, num. 5. Et si denegaretur, posset appellari, vt tenet Homod. de sindic. vers. Itẽ si petitur, Gand. in ti. quomo. cogn. de malefic. num. 18. dicens: Quod facta & completa inquisitione, testes, & totus processus debẽt publicari, & de eis fieri copia ipsi reo; argum. l. fi. C. de bon. vac. ibi data copia reclamandi & l. Diuus, ff. de cost. reor. maximé cum non simus in causis grauissimis vt heresis, & similium, de quibus per Siman. de institu. Catho. tit. 49. de test. nu. 29. & 30. Gutier. alleg. 1. Clar. § fin. q. 49. nu. 2. Redin. de Maiest. Princ. in vers. Sed etiam per legitimos tramites, n. 150. cum seq.*

11.
Ex regul. text. *in l. cum quidam, ff. de liber. & posthum. c. renouantes, 22. dist. cap. ne aliquid, de priuileg. in* 6. Sesse *decis. 18. num. 102. & decis. 45. num. 27.* Surd. *conf.* 365. *num.* 25. Mangil. *de imputat. quæst. 6. num. 6. & q. 52. num.* 15. cum alijs iuribus, DD.

12.
l. fin. § cui consentaneum. C. de temporib. appellat. l. fin. C. vt lite pendent. Decian. *conf.* 36. *num.* 2. *lib.* 1. Amat. *decis. 8. num.* 25. Menoch. *conf.* 1044. *num.* 3. Sccacia *de appellat. quæst. 12. num.* 84. Auend. *in tract. de secund. supplicat. ad l. 8. num. 21. in fin.* Otero *de iur. pascen. cap. 12. num.* 30. Perez de Lara *in compend. cap. 30. numer.* 49.

Magiſtrado Superior, (13) ſe le informa mejor, ò ſe hazen nueuas defenſas, y mediante ellas, el miſmo reuoca ſu primer dictamen.

9 De eſta doctrina reſulta aplicarſe a la ſuplicació, la regla, y diſpoſicion de derecho, que manda, q̃ en todos los caſos, en que la apelacion no eſtè expreſſamente prohibida, ſe entienda permitida, (14) y que pueda vſar de ſu remedio, el q̃ ſe ſintiere grauado, para proſeguirle con libertad, y eſperança de mejor fortuna, y es de derecho natural por ſer defenſa: (15) calidad que tambien ſe ajuſta a la ſuplicacion, la qual por eſta razon ſe deue admitir en duda, (16) como tambien la apelacion. (17)

10 Supueſto lo qual, los ſuplicantes fundan de derecho ſu intencion, para que ſe les admita la ſuplica de dicha ſentencia. Y para excluirles deſte remedio, ha de auer ley, ù otra diſpoſició contraria, que claramente le prohiba, (18) y no auien-

13.

Cap. cum ex litteris, verſ. Nos, de in integ. reſtitut. ibi: *Nos ſupplicationẽ eiuſdem Eccleſiæ admittere deuebamus, præſertim quia ſententia Romanæ Sedis non denegitur poſſe in melius cõmutari cum aut ſurreptum aliquid fuerit, aut ipſi pro conſideratione ætatum, & temporum ſeu grauium neceſſitatum diſpenſatiue quidquam ordinare decreuit.* Vbi notauit *Abb. num. 1.* Et ratio eſt, quia licita eſt ſupplicatio a Principe malè informato ad eundem benè informandum, *l. 1. §. quæſitum, ff. de appellat. l. 1. C. de relation.* Bald. *in l. fin. C. eod.* Et facit *text. in cap. ad Apoſtolicæ, de re iudicat. in 6.* vbi Papa dicit ſeparatum eſſe reuocare, quæ geſta erant contra Imperatorem ſi in aliquo eum læſiſſet. *Et Auth. de nupt. in princip. col lit. 4.* Vbi Imperator inquit: *Non erubeſcimus, ſiquid in melius etiam horum, quæ ipſi prius diximus adinuenimus hoc ſancire, & competentem prioribus imponere correctionem:* de quo latè *Valenç. in tract. aduerſ. Venet. p. 6. á num. 220. 221.*

14.

L. 1. l. á ſententia ff. de appellat. l. maioribus, C. eod. tit. Gloſ. *in l. qui reſtituere, ff. de rei vindic.* Bald. *in l. vnic. C. ſi de momentan. num. 10.* Paz *de tenut. cap. 13 num. 7.* Salgad. *de Regia protect. 2. p. cap. 7. num. 33.*

15.

Cap. cum ſpeciali §. Porrò, de appellat. cap. ſuggeſtum, eod. tit. cap. omnis oppreſſus 2. q. 6. l. 1. ff. de appellation. l. vt vim, ff. de iuſt. & iur. & cap. Paſtoralis, de re iudic. Salgad. *dict. cap. 7. num. 33.* Solorçan. *in Polit. Indiar. lib. 5. cap. 18. verſ. Mas dificultad, fol. 920. B. col. 1.*

16.

Vt ex gloſ. fin. & Ang. l. *in l. qui reſtituere, ff. de rei vindic.* notatur *Gregor. Lop in l. 4. tit. 42. part. 3. gloſ. 3. verſ. Et in dubio,* Didac. Per. *in l. 8. tit. 4. lib. 2. Ordinam. verb. No ſea hecha execucion, verſ. Finaliter,* Gutierr. 3. *practicar. quæſt. 38. num. 41.*

17.

Comprobant DD. ex doctrina *Speculato. in tit. de appellat. §. nunc dicamus, num. 2. in fin. & nu. 6.* Franc. *deciſ. 120. num. 4.* Surd. *conſ. 163. n. 5.* cum alijs, quos congeſit *Salgad. de protect. p. 1. cap. 2. § 3. num. 31.*

18.

Como en los miſmos terminos lo fundò *Salgad. dict. cap. 7. num. 34.* ib: *Eius tamen prohibitio* (habla de la apelacion) *eſt accidentalis alicuius particularis rationis motu, quam qui aſſeuerat in aliquo caſu non creditur, ſed tenetur probare, quia habet regulã permiſsiuã & genericam contra ſe, iuxta gloſ. in l. qui reſtituere, ff. de rei vendic. Franch. in rub. de appellat. col. 4. verſ. Tertiò præmitto, Socin. conſ. 39. lib. 4. & quos allegat. Lancellot. de attent. 2. p. cap. 12. ampliat. 5. num. 9.*

auiendola, se hallan en el caso de la regla, la qual no puede quebrantarse por fundamentos dudosos; (19) y que no la aya, se prueba, porque en los terminos de visita no se halla ley, decreto, ni cedula Real, en que se disponga, que la sentencia que en ellas se diere, no sea suplicable: Y aunque el Consejo la manda executar, esso podrà causar perjuizio al efecto suspensiuo de la suplicaciõ, pero no à el deuolutiuo, (20) que nace de la Ley Natural, que permite este recurso al que se halla grauado, como està dicho.

11 Y si este juizio se quiere regular por el de residencia, en èl se halla vna ley del señor Rey Don Felipe Segundo, hecha por dos consultas del Consejo, de los años de 1556. y 1565. y dos autos acordados, (21) en que se dispone, que en residencias, y capitulos, que de ellas procedieren, si el Consejo confirmare, o reuocare las sentencias del juez, no aya suplicacion, saluo en dos casos: *Vno, si en la sentencia del Consejo ouiere priuacion de oficio perpetua. El otro, si ouiere condenacion de pena corporal.*

12 Y parece ajustado, que pues no ay ley, cedula, ni decreto, que especialmẽte disponga cerca del juizio de visita, en este punto de la suplicacion de la sentencia, se deua determinar por la ley, que dispone en el caso de la residencia, assi por la semejança que tienen, (22) como por ser vno mismo el fin, y efecto de ambos, y considerarse igual razon,

19.

Certum est, quod iuris dispositio non eliditur per dubias probationes, *vt dixit Bald. in l. 2. C. de bonor. possess. secund.* Tabul. *num. 5. & conf.* 435. *num.* 2. *lib.* 4. Socin. *conf.* 156. *num.* 18. *vers. Præterea, lib.* 2. Molin. *de primog. lib.* 3. *cap.* 4. *num.* 13. 14. & 37. & ibi Add. *num.* 34. *ad* 38. Mieres 2. *part quæst.* 6. *num.* 97. Fussar. *de substitut. quæst.* 311. *in fin.* Castill. *cap.* 129. *num.* 34. & *cap.* 139. *num.* 1. Vela *dissertat.* 49. *num.* 53. & 74.

20.

Ex cap. 1. de rescript. cap. Pastoralis 5. *de appellat.* & probatur *in l.* 6. *tit.* 18. *lib.* 4. *Recopilat.* & ex Concil. Trident. *in cap.* 1. *Sess.* 1. & *cap.* 20. *Sess.* 24. in casibus visitationis, & correctionis motum, appellatione interdicta, non tollitur effectus deuolutiuus *ex declaration. Congregat. Cardinal.* vt ibi notant *Marcilla*, *Zeuallos tom.* 5. *quæst.* 125. *num.* 12. Narb. *in l.* 56. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recopilat. glos.* 1. *num.* 119. Otero *de pascuis*, *cap.* 12. *num.* 27. & 28.

21.

L. 52. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recopilat.* Auto acordado 17. & 18. Bobadill. *lib.* 5. *cap.* 1. *num.* 125.

22.

Ex l. 1. *ff. de legat.* 1. glos. *in l. Si quis seruo, C. de furt. & in cap. si post quam, §. fin. de elect. in* 6. Menoch. *de arbitr. casu* 88. *n.* 8. Anton. Monach. *decis. Bononies.* 68. *num.* 19. Farinac. *in fragment. litt. E. à num.* 202. qui loquuntur in æquiparatis: & quod similium idem sit iudicium, probatur *ex l. non possunt, & l. seq. ff. de legib. §. recte, instit. mand. cap. inter cæteres, de rescript. cap.* 2. *de translat. Prælator.* Menoch. *de arbitrar. casu* 84. *num.* 1.

zon, (23) porque aunque ſe diferencian en la forma de proceder, dandoſe en el de reſidencia nombres, y aun teſtificaciones de teſtigos, negandoſe en el de viſita eſta defenſa, ſentenciando el juez en aquel, y en eſte no determinando el viſitador: todo eſſe mas extraordinario rigor mira a la mayor autoridad que ſe conſidera en los Miniſtros viſitados, reſpecto de los juezes reſidenciados: pero en la ſuplicacion que en las reſidencias ſe concede, ſolo tuuo por motiuo la ley el mayor grauamen que ay en la priuacion perpetua de oficio, y en la pena corporal; y eſta razon procede en las viſitas, pues no han de quedar mas perdidos, ni mas incapazes del recurſo, y remedio natural de la *ſuplicacion* los viſitados, ſiendo Miniſtros de mas pueſto que los reſidenciados. (24)

13 Y no ſolo ſe deue dezir, que ay mas cauſa para admitir ſuplica en las viſitas, que en las reſidēcias, en los caſos que la ley en eſtas lo diſpone, por la razon ponderada; ſino por otra que prepondera mucho; pues como ſe ha dicho, en las reſidēcias ay dos inſtancias; vna del juez que la toma, y determina; otra del Conſejo, que reuè los autos, y oye en grado de apelacion al juez reſidenciado; ſiendo aſsi, que en el juizio de viſita, con lo actuado por el viſitador, el Conſejo determina, ſin auer precedido otra inſtancia: con que el recurſo es mas legitimo,

23. *Dict. l. non poſſunt. l. neque, ff. de legib. l. illud ff. ad leg. Aquil. l. ex facto, ff. de negot. geſt. l. non dubium, C. de legib. l. precib. C. de inoffiçioſ. donation. l. fin. C. de conſtit. pecun. l. 1. C. quæ ſit longa conſuet.* comprobant *Molin. lib. 1. cap. 5. a num.* 8. Gutierr. *conſ. 12. num.* 36. Alexand. Ludouiſ *deciſ.* 293. *num.* 14. Perez de Lara *de anniuerſ. lib.* 1. *cap.* 5. *a num.* 1. Gratian. *diſceptat.* 920. *á num.* 2. Valençuel. *conſ.* 62. *a num.* 6. Fontan. *de pact. nuptial. clauſ.* 7. *gloſ.* 3. *part.* 10. *num.* 28. latè Caſtill. *tom.* 6. *cap.* 171. *in tot. & á num.* 3. donde prueba, que aunque en los caſos aya alguna deſemejança, y diferencia, ſiendo ſuſtancial, y en el fin prinsipal conforman, deuen gouernarſe por vnas miſmas reglas.

24. Fortius enim eſt argumentum a maiori ad minus in fauorabilibus, *l. in ſuis in fin. ff. de liber. & poſthum. l. nec ex ea, ff. de adulter. Authen. multo magis, C. de Sacroſ. Eccleſ. cap. per venerabilem. qui filij ſint legit.* Gonçal. *in regul.* 8. *gloſ.* 9. §. 2. *num.* 24. Zeuall. *quæſt.* 780. *num.* 205. Flamin. *de reſignat. lib.* 1. *quæſt.* 23. *num.* 19. Farinac. *quæſt.* 60. *num.* 109. *cum alijs.*

y natural, por lo menos en los casos en que la ley del Reyno permite suplicacion, y tercera instancia en los juizios de residencia, cuya semejança tienen los de visita, como aduirtiò el señor *Larrea* en el discurso que sobre esta materia hizo en vna de sus decisiones, (25) diziẽdo, que el juizio de visita de los Magistrados, era imagen del de residencia.

14 Compruebase este assumpto, porque en los casos de visita de oficiales, y Escriuanos del Reyno, por el Auto 78. acordado del Cõsejo, se dispone, que no aya lugar suplicacion, sino en los dos que la ley nueua exceptua, que son los de priuacion perpetua, y pena corporal: (26) y esto mismo dispone otro auto acordado, que es el 131. (27) cerca de la visita, que vno de los del Consejo haze de los Escriuanos de Camara, y Relatores del Consejo, y otros Ministros de la Corte, de que ay mucha semejança a la visita de Chãcilleria, que se suele hazer por vno del Consejo, y en vna, y otra se guarda la misma forma; y aun este vltimo Auto añadiò otro caso mas de los dos, que pone la ley, que fue el de suspension de diez años, en que admitiò suplica.

15 Y es digno de reparo el dezirse en este auto 131. *No aya lugar suplicacion conforme a la ley*, pues reconociendo la semejança que ay del juizio de visita con el de residencias, tuuo por ley propia dèl la que dispo nia cerca de este, que es la del señor

25. *Decis.* 98. *num.* 14. ibi: *Rationi de syndicatu iudicum: cuius imaginem refert visitatio Senatorum.*

26. *Auto acordado* 78. ibi: *Que no aya lugar suplicacion, sino en dos casos de la ley nueua.*

27. *Auto acordado* 131. ibi: *Se acordó por el Consejo, que en la visita ordinaria que haze vno de los señores de el Consejo de los Escriuanos de Camara del Consejo, y Relatores dél, y Escriuanos, y Relatores del Crimen, y Alguaziles de Corte, y Escriuanos de Prouincia, y otros Oficiales, y Ministros, de la sentencia que se diere en el Consejo, no aya lugar suplicacion, cõforme a la ley, sino fuere auiendo priuacion perpetua, ó suspension de diez años ó pena corporal.*

Rey D. Felipe el Segundo de 1565. que se ha referido.(28)

16 Y reconocidas las doctrinas de los DD. del Reyno, que tratan este punto, aunque de passo, se halla ser mas llano el intento, porque *Auendaño* aũque dixo, que en las causas de sindicacion se ha de guardar la forma de la carta acordada,(29) y supone, que por ella no son suplicables; a la verdad no habla en visitas, sino en residencias, y no pone las palabras de la carta, ni la trae ningun Doctor, ni se halla mas de la ley del Reyno, que va citada; y aun el mismo Doctor *Auendaño* siente, que las sentencias en causas de sindicacion tienen suplica; y acõseja, q̃ se suplique dellas en lo devolutiuo.(30)

17 Bouadilla, hablando de visita, dize (31) auer carta acordada, para q̃ no se pueda suplicar de las sentencias en que aya suspension, ò priuacion, destierro, ò dinero, y refiere a *Auendaño* en el lugar citado. pero el mismo Doctor nota, (32) q̃ no duda, el que se admita suplicacion en visitas, auiendo pena corporal; y la razon que dà, es porque ninguno se pueda sujetar a juizio, en que esta pena se imponga; confor-

28.

l. 52. tit 4. lib. 2. Recopilat.

29.

Auendañ. de exequen. manda. part 1. cap. 6. num. 4. col. 3. in med. ibi: *Item in condemnationibus, quæ fiunt contra iudices in syndicatu seruanda est forma litterarum regalium, quæ dicitur carta acordada.*

30.

Dict. num. 4. ibi: *Hisce casibus, & alijs quos expertiores in praxi legum Regni poterunt inuenire proceditur non obstante appellatione, si tamen interponitur expresse, non est deneganda: nam supremi iudices videbunt, an operetur effectum deuolutiuum.* Y esto es lo mismo que dezir, que en los casos en que por la ley se suplica de las sentencias de esta calidad, como son los de priuacion, ò pena corporal, los juezes superiores deuen reconocer, si la apelacion obra efecto: y respecto de que vsa de la palabra *apelacion*, es visto hablar en residencias, en las quales se apela de la sentencia del juez para el Consejo: y en los juizios de visita, ya se sabe, que el Visitador no determina, con que no puede auer apelacion dèl para Tribunal superior.

31.

Lib. 5. cap. 1. num. 129. vers. De cõdenaciones, ibi: *De condenaciones de visita de qualquier genero que sean tocantes a suspension, ó priuacion destierro, ó dinero no ha lugar suplicacion, por ser carta acordada de su Magestad, y consentida por los Ministros que con essa condicion aceptaron los oficios, pues al que sabe el tal orden de proceder, y le consiente, no se le haze injuria, ni engaño, como dize la regla del Derecho, y assi passó con esto Auendaño.*

32.

Dict. vers. De condenaciones, ibi: *No dudo yo, que si por sentencia de visita alguno fuesse condenado en pena de muerte ó mutilacion de miembro, ó seruicio de galeras, ó destierro para alguna Isla, que se admitiria suplicacion, por lo que atrás queda dicho, y en estos casos no obstaria el tacito consentimiento de la dicha forma, y orden de proceder per ser inopinados, y q̃ aun por consentimiento expresso no se podrian renunciar por no ser nadie señor de su curpo, y tambien porque por juizio de visita, que es sumario, y anomalo, fuera del orden, y reglas del Derecho comun, no se puede imponer pena de muerte, ni aun de infamia, segun Baldo, y otros.*

forma, y extraordinario modo de proceder, y cõtra las reglas que miran a la defensa natural: y añade, q̃ como este juizio de visita es sumario, y fuera del orden, y reglas del derecho comun, no se puede en èl imponer pena de muerte, ni aun de infamia, y lo prueba con Baldo, y otros. (33)

18 Y es de notar, que Bouadilla se funda, en lo que leyò en Auēdaño, el qual hablò en residencia, y no en visita, como està ponderado, y aun èl mismo Bouadilla hablando en visita, fue de sentir, que auiēdo pena corporal, ò tal que cause infamia, y nota, se deue admitir suplica, (34) y la priuacion de oficio, causa nota graue en el credito, y autoridad.

19 El *señor Solorçano*, escriuiendo sobre el juizio de visita, (35) dixo, que se acaba con vna sentencia en el Consejo, sin poderse suplicar della, y no especifica la calidad de las penas; si bien poco antes de poner esta resolucion, (36) funda lo mismo por la ley del Reyno, (37) que hablò en residencias, y tantas vezes se ha repetido, y en la resoluciõ de Bouadilla, que se ha citado, y dize lo que se pondera en el numero antecedente: con que deuiendose entēder su opiniõ, segũ la ley, y autoridad en que se funda, (38) es llano, que su sentir fue, q̃ en auiēdo priuacion perpetua, ò pena corporal, era suplicable la sentencia.

33. Bald. *in* l. *certa ratione, num.* 6. C. *quando prouoca, non est necessario,* Gregor. *in l.* 7. *tit.* 31. *p.* 7. *per tex. ibi, & in l* 7. *tit.* 1. *p. ead.* Bossi. *in tit. de conuict. n.* 40. *&* 41. Sarmient. *lib.* 1. *selectar. cap.* 1. *nu.* 11. Clarus *in pract. q.* 83. *verb. Iudex, num.* 2. *&* 11.

34. §. 40. *num.* 8.

35. Tom: 2. de *Indiar. gubernat. lib.* 4. *cap.* 8. *num.* 11. ibi: *Et absque sententia visitatoris ad supremum Consilium terminandum remittitur, vbi vna sola sententia absque appellationis, vel supplicationis remedio terminatur.*

36. *Dict. cap.* 8. *num.* 9.

37. L. 52. *tit.* 4. *lib.* 2. Recopilat.

38. *Bart. in l. non solum, §. si liberationis verba, ff. de liber. legat.* Rosa apud Pennam *decis.* 123. *num.* 13. *p.* 1.

20 Y el señor Larrea en la decision que escriuiò sobre esta materia, (39) aunque dixo, que de la sentencia que se daua en juizio de visita, no auia suplicacion, no lo fundò, y lo puso con generalidad, sin exceptuar caso alguno: y assi se avrà de entender, en quāto al efecto suspensiuo, que es lo que vemos practicar; y conforme la ley del Reyno, exceptuando los casos de priuacion perpetua de oficio, y pena corporal.

21 Y reconociēdo el rigor deste juizio, sienten *Aceuedo*, (40) *y Mastrillo*, (41) que si el visitado se hallare grauado con la sentencia, ò porque huvo error en la inteligencia de los meritos de la causa, ò por otra justa razon que alegue, deue ser oido en grado de suplicacion, apelacion, ò por via de recurso, atribuyendo el motiuo a la falta de relacion de los autos, no a que la hu-

D vies-

39.

Larrea decis. 9. num. 19. ibi: *Processum ad Principem, & eius supremum tribunal, ex quo decreta visitatio remittunt, vt iuxta cuiusque rei qualitatem sententiæ proferantur, a quibus nullus neque reuisionis, aut supplicationis recursus est, etiam si officij interdictio fiat.*

40.

Azebed. *in l. 17. tit. 7. lib. 3. Recopil. n.* 4. donde auiendo referido a *Auenda. y Couarrub. practic. cap. 23. num. 4. &* 5. dize: *Quod si causa iusta exprimatur in appellatione, etiam in illis casibus admittetur appellatio, vel quādo grauamen esset notorium.*

41.

Mastrill. *de Magistrat. lib. 6. cap.* 12. *num.* 6. ibi: *Quamvis temerarium non esset dicere, quod vbi de notorio grauamine, seu errore sententiæ cognosceretur, deberet ab huiusmodi sententijs appellatio concedi, saltem quoad effectum deuolutiuum ad notata per Marsil. in pract. §. 2. num. 27. Azebed. l. 17. num. 4. tit. 7. lib. 2. Recopilat. Vel ad minus supplicatio, seu reuisio, cum aliorum relationem pronuntiatæ reperiuntur, ad text. in l.* 1. *in princip. ff. quam appell. sit, cum alis relatis in decis. nos cap. 32. num.* 3. *Et ita quando prouisum fuit per* Re*giam Maiestatem pro aliquibus Ministris, eo quia non principaliter contra sententiam latam in visitatione generali agitur sed contra Visitatores ipsos, vel eorum* Relatores, *qui causam notorio grauamini & errori præbuerunt, ad text. in l. præfecti, ff. de minor. & in l. 1. ff de offic. præfect. præt. Afflict. in præl. constit.* Reg. *quæst. 10. n. 5. Grammat. decis. 25.* Roland. *a Valle cons. 39. num* 18 *lib. 2. Subdens, quod eo casu non conqueritur supplicans de Principe, cum non præsumatur, quod ij proferant sententiam iniquam l. 1. ff. de offic. Præfect. Præt. Sedde errore* Relatoris *sententiæ, Afflict. vbi supr. vbi ait: Hoc menti tenendum pro formanda supplicatione a sententiá Sacri Concilij, & obid cum in sententia cuiusdam* Regij *Consiliarij huius* Regni *visitati tempore Gregorij Brauij Generalis Visitatoris, condemnatis is fuisse de Baratria: & in eisdem capitibus contra eum in Inquisitione deductus, nulla apparebant commissa baratria, seu extorsio, neque de his proposita querela: fuit per particulare* Regium *decretum reuocata, vti cōtinens notorium errorem contra famam, & honorem illius integerrimi Ministri, & in* Regno *Neapol. in causa. Anton. Belmusti Præceptoris Prouiaciæ Calobriæ citra, & in alijs pluribus. Generaliter tamen ita receptum est, vt neque os aperiri valeant magistratus contra prædictas prouisiones cum defensionibus ita diminutis, vt diximus, & multò minus coram iudicibus in longinquis partibus existentibus, de stylo, & ritu* Regni *minimé versatis, & absque advocatis, & procuratoribus, qui eorum iura defendere possent, nec mirum si in huiusmodi visitationibus, vt plurimum Magistratus, qui per plures annos nullis parcendo laboribus* Regio *seruitio se occuparunt, & mundas manus habentes, ex plenissima, & scrupulosa inquisitione, saltem ad pennas pecuniarias condemnati reperiuntur, in quo minimé errasset arbitror* D. *iudicantes, sed Visitatores ipsos causarum* Relatores *in alio tamen mundo videbimus.*

uiesse en la justificacion de los ministros, que con diferente inteligencia de meritos, juzgando el negocio, condenaron al visitado. Y refiere vn caso, en que se ajustò esta consideracion, y se diò reuista, y saliò reuocada la sentencia de visita, y absuelto el ministro que antes auia sido condenado.

22 De que se puede inferir, que ni por la naturaleza, y calidad del juizio de visita, ni por disposicion de derecho, y de las leyes està negada la suplica; mayormente en el efecto deuolutiuo, pues en esse presupuesto nunca se admitiera, como no se admite de la sentencia que està passada en cosa juzgada, aunque sea injusta.

23 Y aunque por disposicion de derecho, los ministros suspendidos, ò priuados de oficio por culpa, ò delito, cometido en la administracion de su cargo, no pueden vsar, aunque apelen quando les condena el propio Iuez, de quien son ministros, (42) esto se entiende en el efecto suspensiuo de la apelacion, no en el deuolutiuo, que siẽpre le queda reseruado: y si son suspendidos, ò priuados en residencias, ò visitas, procede, y se entiende con ellos la disposiciõ de la nueua ley del Reyno: y la doctrina, resolucion, y inteligencia de los DD. que està referida. (43)

24 Y en todos los juizios executiuos, en que las sentencias, y determinaciones se executan sin embar-

42.
L. nulli officialium, C. quor. appellat. non recipian. ibi: *Nulli officialium a sententia proprij iudicis prouocatio tribuatur, nisi in eo tantum negotio, quod ratione ciuili super patrimonio forté apud proprium iudicem incoauerit, &c. cap. si quis appellet,* aliàs *cap. ei qui. §. nulli quoque officialium 2. quæst. 6.* in quo text. d. lex canonizata est, *vbi glos. verb. Officialium,* Concil. Tridentin. *Sess. 22. de reformat. cap. 10.* Vbi disponitur, quod Episcopus possit suspendere, seu priuare Notarios delinquentes in officio, quod exercent in Curia Ecclesiastica, etiam si creati sint authoritate Apostolica, Imperiali, seu Regia. Y todos los DD. entienden esto in propio iudice, *Bobadill. lib. 1. cap. 12. num. 62. & cap. 13. num. 37. & lib. 2. cap. 17. n. 38.* donde dize, que el Corregidor puede, sin processo, ni appellacion, remouer a sus Oficiales, y Ministros incorregibles: y refiriendo muchos DD. prueba esto latamente *Salgad. de Reg. protect. p. 3. cap. 8. num. 3.*

43.
Sic Bobadill. lib. 5. cap. 1. num. 129. Salgad. dict. p. 3. cap. 8. num. 9. & 10.

bargo de apelacion, ò suplicacion: y en las comissiones que se dàn a juezes particulares, con la clausula *denegata Audiencia*, nunca se entiende quitado el efecto devolutiuo destos remedios, sino solo el suspensiuo, que mira, à que no se embarace la execucion. (44)

25 Pues sino ay disposicion de derecho, ley, cedula, ni prouision Real, que dispongan el que en juizios de visita, se le quite el recurso, y remedio natural de la suplicaciō al ministro visitado; y solo se halla la practica que executa estas sentencias, y conforme a derecho, quādo la apelacion, ò suplicacion se niega, se entiende en el efecto suspensiuo, no en el devolutiuo, como està fundado; y concurren tantos, y tan graues motiuos, y razones, para que la ley del Reyno (que dispuso en residencias, y exceptuo los dos casos de priuacion de oficio, ò pena corporal, en que tuviesse suplica el residenciado) se aplique, y entienda en juizios de visita, como se pude negar este remedio a los oficiales Reales, que tienen por si las reglas, y disposicion de derecho.

26 Y les basta la duda, la cōtrouersia, el poderse disputar este punto, para que en essos terminos se defiera su pretension, pues siempre q̄ es disputable, si la apelacion, ò suplicacion està concedida, ù denegada, por derecho, se entiende concedida. (45)

27 Todas estas reglas, y ponderara-

44. Marquesan. *de commiss. appellat. ab executo. part.* 1. *cap.* 1. *num.* 4. Flores de Mena *variar. lib.* 1. *quæst.* 1. *nu.* 77. Zeuall. *tom.* 5. *glos.* 6. *num.* 204. *&* *glos.* 8. *num.* 143. *&* *part.* 2. *quæst. fin.* Gambacur. *de immunitat. lib.* 6. *cap.* 18. Gratian. *disceptat.* 76. *num.* 8. Barbos. *de claus. claus.* 8. *&* 15. Moneta *de conseruat. cap.* 9. *num.* 197. Y en terminos de la clausula *denegata Audientia*, præter iam relatos, dixerunt *Afflict. decis.* 107. Valasc. *consult.* 85. Salgad. *de Reg. protect. part.* 2. *cap.* 8. *à n.* 1. *& seqq* *& n.* 12. Otto *de iure pascend. lib.* 1. *cap.* 12. *a n.* 2. *ad* 30.

45. Vt latè comprobant Rebuf. *ad constitut. Gall. tit. de execut. art.* 7. *glos.* 1. *a num.* 3. Anton. Grauet. *cons.* 298. *num.* 2. Surd. *cons.* 202. *num.* 2. *&* 3. Auendañ. *resp.* 2. *num.* 3. *in fin.* Tusch. *lit. A. conclus.* 392. *num.* 9. Giurb. *decis.* 17. *num.* 10. *decis.* 49. *num.* 1. *&* 7. *&* *decis.* 101. *num.* 9. Paz *de tenut. capit.* 4. *num.* 9. Larrea *decis.* 77. *num.* 3. el qual dize, ibi: *Quia denegatio supplicationis potest perimere ius partis, admissio vero non operatur, nisi quod de nouo cognoscatur, ideo est magis fauorabilis.* Y se prueba por lo que notò *Couarrub.* 2. *variar. cap.* 13. *num.* 6. Sanchez *cons. mor. lib.* 3. *cap. vnic. dub.* 10. *in fin. fol.* 411. Noguer. *allegat.* 33. *num.* 14. Salced. *de leg. polit. lib.* 1. *cap.* 8. *num.* 19. *&* 20.

raciones corren con mayor preciſſion en los miniſtros, que ſiruen en los Reynos de Indias; pues no ſolo les aſiſten las diſpoſiciones referidas, ſino la expreſſa iliteral, que en los terminos deſte caſo, eſtableciò la mageſtad del ſeñor Rey D. Felipe II. por dos reales cedulas, la vna dada en San Martin en 18. de Março de 1565. y la otra en el Pardo a 17. de Agoſto de 1568. que eſtàn recopiladas en ley del ſumario, (46) y ſu cõtexto nos deſempeña de la duda, ibi: *Que de las ſentencias q̃ el Conſejo diere en* VISITAS, *y reſidencias de Preſidentes, Oidores, y otros Miniſtros, no pueda auer ſuplicacion*, SALVO EN PENA DE PRIVACION, O MVTILACION.

46. *la ley 20. tit. 14. de las apelaciones, y ſuplicaciones lib. 4. ſummar. ind.*



28 Con eſta ley mal puede ponerſe en controuerſia, ſer admiſible la ſuplica, porque ſi ſe mira a ſu rubrica, es de las apelaciones, y ſuplicaciones, ſi ſe repara en ſer viſita expreſſamente, comprehende el juizio de ella, y ſi ſe nota el que abraçe a los Oficiales Reales, ſe hallan en la claſe tercera, *y otros Miniſtros*, que no pueden ſer Preſidentes, ni Oidores, porque ya los expreſso.

29 Y de ſu obſervancia tampoco puede diſputarſe, quando do los exemplares la acreditan, y èl no capaz de olvidarſe, como ſucedido en el año proximo paſſado de Don Armando de Vergara Azcarate, donde en juizio de viſita ſentenciada por el Cõſejo, condenado en 80U. peſos, deſpachada executoria, y empezada à executar, ſuplicò de la ſentencia, y el ſeñor Fiſcal le opuſo las miſmas excepciones que oy ſe oponen à los Oficiales Reales, para que ſe repelieſſe la ſuplicacion; y por autos de viſta, y reuiſta ſe le mando reſponder al ſeñor Fiſcal, ſe vio, y determinò la cauſa, y fue reuocada la ſentencia, y abſuelto, cuyos autos eſtàn mandados acumular, y cuyo hecho ſe referirà en la relacion.

30 Y es de ponderar, que era juizio de viſita, que no contenia

nia el grauamẽ de priuacion, y que no concurrian nulidades, agrauios, excessos, ni indefensiõ, y solo la cõdenacion pecuniaria siruiò de assumpto a la reuista.

31 Esta liberalidad, hija de gracia, y justicia, ha sido siempre vsada en todas las edades, en todos los Reynos, en todos los Tribunales, y por todos los Monarcas, aun en causas de interès de partes.

32 Refiere *Auendaño* en el tratado que escriuiò sobre la segunda suplicacion, que en vn pleyto del Duque del Infantado, no pudiendo proseguirse la instancia de la suplicacion segunda, por no auerse cumplido con la disposicion de las leyes, en el tiempo, y terminos dellas, fue habilitado, y admitido para proseguirla. (47)

33 Mastrillo en el tratado que escriuio de Magistrados, refiere, que en la visita que hizo en el Reyno de Sicilia Gregorio Brauo, que fue del Consejo de Italia, fue priuado de oficio vn Ministro Consejero, por delito de baratria; y este consiguiò reuista de sus cargos. Y lo mismo afirma de otra visita de Napoles, en la de Antonio Belmuste. (48)

34 Y el Doctor Agustin Barbosa, auiendose determinado contra èl por via de fuerça, el pleyto que dize, (49) se le oyo de nueuo, dandole diferentes juezes para ello. Y lo mismo refiere el señor Salcedo (50) auer sucedido en vn negocio del Consejo de Ordenes, en que a instancia de

E el

47.

Auendañ. de secund. supplicat. n. 19. ibi: *Si tamen dictum tempus ad supplicandum, vel addandos fideiussores fuerit elapsum, cum hæ dilationes sint de iure positiuo, possunt á Principe reparari: nec hoc vetat d. lex 33. & ita colligitur ex notatis per Dec. 1. volum. cons. 198. & per Boer. decis. 247. & ita vidi factum tempore Caroli Quinti inuictissimi, & sanctissimi Principis, in quadam causa Domini D. Didaci Lopez de Mẽdoça, Ducis modó Infantatus, qui post vigintí dies dedit fideiussores. & ne opporteretur de forma circa hoc omissa illud suppleuit dictus Imperator per cedulam particularem. Et facit quod notat Bald. in l. impetrat. in fin. C senten. rescin. non poss.* Lo mismo dixo Paz in *praxi tom. 1. p. 7. vnic. de secund. supplic. num.* 138. Azeb. d. *in l. 1. t. t. 20. lib.* 4. Reco*pil. n. 5. & 9.*

48.

Mastrill. *de mag strat. lib. 6. cap.* 12 *num.* 10. ibi: *Hoc menti tenendum pro formanda supplicatione a sententia Sacri Consilij, & obid cum in sententia cuiusdam Regij Consiliarij huius Regni Visitati temporis Gregorij Brauij generalis Visitatoris, condemnatus is fuisset, de baratria, & in eiusdem capitibus contra eum in inquisitione deductis, nulla apparebat commissa barattaria, seu extorsio, neque de his proposita querela, fuit* per particulare Regium Decretum *reuocata, vti continens notorium errorem contra famam, & honorem illius integerrimi ministri, & in Regio Neapol. in causa Anton. Belmusti præceptoris Prouinciæ Calabriæ citra, & in alijs pluribus.*

49.

De pensionib. 2. p. q. 11. in tota.

50.

De lege Politica, lib. 1. cap. 11. numer. 10.

el Licenciado Don Fernando Pizarro, siendo Fiscal del, que murio del Consejo, se le dio nueua instancia al articulo de fuerça. Y esto mismo passò en el Real Consejo de las Indias en vn pleyto de Thomas Velazquez, en que teniendo contra si sentencias de vista, y reuista, sin poder suplicar con las mil y quinientas, se le dio nueua instancia.

35 Y en la visita secreta, que se hizo contra Don Francisco de Luçon, y Bernardo de Salas, Regidores de Madrid, que por su mucha mano, y los casos graues que se les oponian, y rezelarse, q̃ los testigos no se atreuian a deponer, se mando, que se procediesse en forma de visita; fueron condenados en ella en priuaciõ perpetua de oficio, y otras penas graues, corporales, y pecuniarias, y consiguieron, que se les oyesse de nueuo en suplica, y que se les diesse Iunta particular para ello, por la qual visto el negocio, se reuocò la sentencia, y fueron condenados en vna muy moderada pena. Y lo mismo passò en la visita que se hizo a Don Diego de Zarate, Gouernador de Aranjuez, con el Doctor Nauarro, Abad de Oliuares, Administrador del Hospital General de Madrid, y Secretario de la Presidencia; con Don Diego de Loaisa, Fiscal de Valladolid; Don Diego Cauallero, y Don Melchor de Borja; y con Don Benito de Tebar Bris, Alcalde Mayor mas antiguo de la Audiencia de Galicia.

36 Y nos da fundamẽto graue en apoyo deste medio, lo que se halla en la Sagrada Escritura, y Autores graues, que pertenece todo al mismo intento. (51)

Y

51. Queriendo Dios destruir su Pueblo, suspendiò su voluntad por intercession de Moyses, *Exod. cap. 31. vers. 32. & 33. Numeror. c. 14. vers. 13. & 14.* Consultado por los Onze Tribus, que tenian justicia para pelear contra el de Benjamin, *Deuteronom. cap. 19 & 20.* Y auiendoles nõbrado Capitan General, fueron vencidos, aũque su exercito era mas copioso, y auentajado. A la Ciudad de Niniue, estando notificada sentencia de muerte por el Profeta Ionàs, y despues la reuocò, *Ioann. cap. 3.* El Rey Dauid jurò enojado assolar a Naualcarmelo, y a su casa; y las lagrimas de Abigail su muger, le mouieron a clemencia, *Regum cap. 19.* El Rey Assuero mudò de parecer justamente, con nueua relacion, è informe: y al calumniador se le dio la pena que merecia, *Esther cap. 16.* vbi ait Rex, *Nec putare debetis si diuersa iubeamus, ex animi nostri leuitate, sed pro qualitate, & necessitate temporum.*

Auiendo condenado Iulio Cesar vn delinquente, por no oir a Ciceron, despues que oyo su defensa, le absoluiò. *Bobadill. lib. 2. cap. 8. num. 30.* Autores graues, y Santos refierẽ, que estando en el infierno Trajano, Dios le sacò dèl de poder absoluto, por auer sido raro dechado de justicia, *Lucas de Pennal. 2. col. 2. C. de exact. lib. 10.* Fab. *in proœm. institut. in princip.* Guillelm. Benedict. *in cap.* Raynutius, *part. 3. verb. Hoc cum alia. num. 229.* Cassaneo *in Cathalog. glor. mund. part. 3. vers. Ex hac iustitia.* Sanctus Gregor. *relatus a Bobadill.*

badill.lib.2.cap.2.num.2. vers.Y no es menos, idemque asserunt *Diuus Antonin. part.3. suæ histor.cap.1.tit.9.in princip.* Auilès *in cap.2.prætor.glos.iniusti.num.4.de alic in dice recto.* Singular es el caso que se cuenta deste insigne Emperador, que queriendo dar vna batalla, le pidiò vna muger le oyesse en justicia, que le auian muerto su hijo: y respondiò, que se la haria en boluiendo: la qual dixo, que como sabia que no quedaria muerto en la batalle? Y diziendola, que su sucessor se la haria, replicò la muger prudente: *O Emperador, essa gloria no se deuerá a ti.* Con que suspendiò la batalla, oyò a las partes, y castigò los delinquentes, *Ioann.Seden.epitome illustri.viro.tit.10.cap.9.litt.A.* El Emperador Theodosio se hallò muy contrito por auer mandado matar cinco mil personas sin oir, *Nicephor.Ecclesiast.histor.lib.12.cap.41.* Thed. Eccles. histor. lib.1.cap.8. Y mas alabado (por la penitencia del hecho, y obediencia al gran Padre San Ambrosio, Arçobispo de Milan) que vituperado, porque hizo la *l.si vindicari.C.de pœn.* tan celebrada en el Derecho, y historias) *& cap.cum Thesalonicam 11.quæst.3.* Redin. *de maiestat.Princip.verb.Ad iracundiam.* Y fue feliz su culpa, pues fue claro espejo de clemencia, que tenia por beneficio ofrecerse ocasion de perdonar, y su indignacion era prerogatiua de equidad: *Beneficium se putabat accepisse Augustæ memoriæ Theodosius, cum rogaretur ignoscere, & tunc proprior erat veniæ, cum fuisset commotio maior iracundiæ, prærogatiua ignoscendi erat indignatum fuisse, & optebatur in eo, quod in alijs timebatur, vt ol irasceretur. Æquitatis iudex: non pœnæ arbiter, qui nunquam veniam cõfitenti negaret.* S. Ambros. *in oratio funeris.*

Auiendo condenado Augusto Cèsar vnos hombres a muerte en Audiencia publica, por la aduertencia, y auiso de Mecenas su priuado, y amigo, los absoluiò, *Zonor. tom.2. annali.*

37 Y conduce la decision del Emperador Antonino en vna ley, q̃ inclinado a vn parecer, le revocò por oir a vn Abogado. (52)

38 Y puede notarse, que en Aragon, y Cataluña, donde el rigor de este estilo, es menos dispensable, se tiene por regla, que en los casos donde huviere grauamen, q̃ mire a honra, ò vida, aunque sus determinaciones carezcan de instancia, se permiten los remedios de apelacion, y suplicacion; siendo bien estrecho en el que lo refiere Gabriel Verart. (53) y es del mesmo sentir Fontanela. (54)

39 Lo mesmo se observa en el Reyno de Portugal, segun se colige de lo que latamente funda el Moderno en su nuevo tratado. (55)

52.
L.proxime.ff.de his quæ in testam. delen. ibi: *Viuius Zeno dixit:* Rogo, *Domine Imperator, vt audias me.* Et ibi *Antoninus Cæsar, remotis omnibus, cum deliberasset, & admitti cursus eosdem iussisset, dixit Causa præsens admittere videtur humaniorem interpretationem;* egregiè Marcianus Iurisconsultus *in l.nulla, ff. de legib. nulla* (inquit) *iuris ratio, aut æquitas patitur, vt quæ salubriter pro vtilitate hominum introducuntur, eu nos duriori interpretatione contra ipsorum commodum producamus ad seueritatem, tales enim perduri interpretes rectè appellantur.*

53.
De visitat.cap.27.num.10.

54.
In decis.196. num.5. ibi: *Ita cum aliquam oppresionem, cum aliquam vim, &c.*

55.
Ignacio de Pereira *de reuisionib. cap.15.per totum.*

40 Y la razõ es, porque primera sentencia, aunque tenga fuerça de executoria, si contiene pena corporal, ò de descredito, no passa en autoridad de cosa juzgada, sino es por expresso consentimiento de la parte, como doctamente lo exorna Abbad, Panormitano. (56)

41 Y no es menos ponderable la condenacion de 308 ŧ. pesos; pues aunque estos Ministros se hallan ya absolutamente imposibilitados de semejante paga, la hazienda se contempla por segunda sangre del hombre, (57) y en el concepto legal, y sentir de graues DD. la causa que procede de grande parte de vienes, se equipara a la del credito, (58) y se asimila a la de la vida. (59)

42 Y vltimamente Señor, cũpliendo cõ lo ofrecido de reservar, para la vista la relacion, y ponderacion de nulidades, excessos, agravios, indefension, nuevos instrumentos presentados, y que se presentaràn, meritos, y servicios, que cada circunstancia de estas se fundarà por bastante, para que se admita la suplica, solo hazemos memoria de que estos Ministros son de la filiacion del Consejo, que no siẽdo el juizio de visita, experimẽtaron avn mayores rigores, que si lo fuera; pues ni memorial, ni prueba de tachas de testigos enemigos, aũ no se admitieron por el visitador, como cõsta de los autos, que se vio esta causa desnuda, y indefensa en el Consejo, que salen condenados

Y en

56. In Clementina *Pastoralis de re iudic.* y mas lo estrecho Hypolito de Marsilis *in prax. §. Ordine. num.* 1. que no tuuo por bastante el consentimiento, fundandose en la regla, *quia nemo est dominus membrorum suorum.*

57. Ex leg. *aduocati. C. de aduocat. diuerso. iudicior.* vbi notant *Gloss.* Afflictis *decis.* 24. *num.* 4. Menoch. *de arbitrar. lib.* 2. *casu* 110. *num.* 6. Farinacio *q.* 49. *num.* 5.

58. Farinacio *dict. quæst.* 49. *num.* 2.

59. Cap. *Frequens, de restitut. spoliat.* Farinacio *supra num.* 3.

en 38 ꝑ. pesos, y priuacion perpetua de oficio, auiendo lastado en costas, y gastos, mas de 50 ꝑ. pesos, y los 30 ꝑ. solo en salarios, que aqui no ay interes de parte, pues, ni queja, ni demanda, no se hallarà antes, ni despues de la visita (prueba de su recto obrar, (60) que en bolver se auer esta causa, ni perjuizio, ni costas, no se siguien al fisco, ni injuria a los Señores Iuezes, que la sentenciaron; pues no obran con empeño en las materias de justicia; y son mas interesados en el açierto, que no las partes, (61) logrando mayor gloria en la reformacion de sus sentencias, que en la confirmacion de ellas, (62) y si ausentes, y indefensos, la mala fortuna de estos Ministros, experimentaron el sensible golpe desemejante decision, que no les puede perjudicar, (63) aora que ay quien tenga a su cargo el patrocinio, no parece cabe en la justificacion, piedad, y grandeça de tan primer tribunal, el que pueda negarse a oir, sino que si por su determinacion se hallan sin haziendas, sin honras, y por moral consequencia puede dezirse, sin vidas, sea tábien resolucion del Consejo, la que les abra la puerta, à que oidos, y defendidos puedan conseguir hõras, vidas, y haziendas, (64) como nos lo prometemos salvo, &c.

Lic. D. Tomàs Ximenez Pantoja

60. Leg. *Nemo* 6. C. de *famos. libel. in C. Theodos.* ibi: *Nam, & innocens creditur ille, cui defuit accusator, cum nõ defuerit inimicus.*

61. *Leg. rem non nouam. C. de iudic. Cũ & ipsis magis, quam partibus terribile iudicium est. Siquidem litigatores sub hominibus ipsi autem Deo in pectore adhibito causas proferunt trutinandas.*

62. Asi lo pondera San Agustin *in epist.* 214.

63. Como lo exclamò a los Emperadores *Theodosio*, y *Arcadio*, el erudito Aurelio Simacho *lib. 10. epist.* 47. ibi: *Quando enim absentibus atque ignorantibus inter alios Gesta nocuerũt? Quis vnquam sententiam numinis vestri inauditus excepit?*

64. Diziendo con Casiodoro *in lib. 4. var. epistol.* 41. ibi: *Inde habeat remedium, vnde hactenus sumpsit incommodum mundanis siquidem rebus frequenter nascitur de aduersitate prosperitas.*

-568

